

ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗΣ

Α Π Ο Φ Α Σ Η **Αριθ. 222/6.5.2008**

Σήμερα ημέρα Τρίτη 6 Μαΐου 2008 και ώρα 11:00 το Εθνικό Συμβούλιο Ραδιοτηλεόρασης συνήλθε σε συνεδρίαση, στην οποία παρέστησαν ο Πρόεδρος του ΕΣΡ Ιωάννης Λασκαρίδης ο Αντιπρόεδρος Νέστωρ Κουράκης και τα μέλη Εύη Δεμίρη, Τριδα Αυδή-Καλκάνη, Γιάννης Παπακώστας, Κωνσταντίνος Τσουράκης και Κωνσταντίνος Αποστολάς.

Ιστορικό-Νομική θεμελίωση

1. Το Εθνικό Συμβούλιο Ραδιοτηλεόρασης κατά τη σημερινή συνεδρίαση ασχολήθηκε με την από την εταιρεία **ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗ ΠΕΙΡΑΙΑΣ Α.Ε.** ιδιοκτήτρια του τηλεοπτικού σταθμού **SMART TV**, ενδεχομένη παραβίαση της ραδιοτηλεοπτικής νομοθεσίας.
2. Η συζήτηση της υποθέσεως πραγματοποιήθηκε την 8^η Απριλίου 2008.
3. Το Εθνικό Συμβούλιο Ραδιοτηλεόρασης έλαβε υπόψη:
 - I. Το άρθρο 15 παρ. 2 του Συντάγματος της Ελλάδας, κατά το οποίον η ραδιοφωνία και η τηλεόραση υπάγονται στον άμεσο έλεγχο του Κράτους. Ο έλεγχος και η επιβολή των διοικητικών κυρώσεων υπάγονται στην αποκλειστική αρμοδιότητα του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης που είναι ανεξάρτητη αρχή, όπως ο νόμος ορίζει.
 - II. Το άρθρο 17 παρ. 1 και 6 στοιχ. α του Ν. 2644/1998, κατά το οποίον οι τηλεοπτικοί σταθμοί περιφερειακής και τοπικής εμβέλειας που λειτουργούν κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος άρθρου και έχουν υποβάλλει εμπροθέσμως αίτηση για χορήγηση αδείας λειτουργίας ιδιωτικού τηλεοπτικού σταθμού, θεωρούνται ως νομίμως λειτουργούντες εντός της γεωγραφικής περιοχής που αντιστοιχεί στον αναγραφόμενο στην αίτησή τους χάρτη συχνοτήτων και οφείλουν να εκπέμπουν αποκλειστικά από ένα μόνον δίαυλο ανά κέντρο εκπομπής, τον οποίον χρησιμοποιούσαν κατά την ημερομηνία δημοσίευσης της αντίστοιχης προκήρυξης

και μόνον από εγκαταστάσεις εκπομπής που λειτουργούσαν νόμιμα κατά την ίδια ημερομηνία.

III. Το άρθρο 4 παρ. 1 στοιχ. β και ε του Ν. 2863/2000, κατά το οποίο το ΕΣΡ ελέγχει την τήρηση της ραδιοτηλεοπτικής νομοθεσίας και επιβάλλει τις από το άρθρο 4 παρ. 1 του Ν. 2328/1995 προβλεπόμενες κυρώσεις.

Αιτιολογικό

Εκ των στοιχείων του φακέλου των ενώπιον του Συμβουλίου τούτου εξηγήσεων του εκπροσώπου της εταιρείας **ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗ ΠΕΙΡΑΙΑΣ Α.Ε.** ιδιοκτήτρια του τηλεοπτικού σταθμού **ΣΜΑΡΤ TV** και του υποβληθέντος υπομνήματος, προέκυψαν τα ακόλουθα: Ο τηλεοπτικός σταθμός με το διακριτικό τίτλο **TV ΠΕΙΡΑΙΑΣ** και ήδη **ΣΜΑΡΤ TV** είχε μετάσχει στη διαδικασία εκδόσεως αδειάς λειτουργίας τηλεοπτικού σταθμού περιφερειακής εμβέλειας με την υπ' αριθ. 6231/20.3.1998 αίτησή του, με την οποία είχε δηλώσει ότι εκπέμπει από την Πάρνηθα στο δίαυλο 59 από τον οποίο δικαιούται να εκπέμπει νομίμως. Όμως όπως προκύπτει εκ του υπ' αριθμ. 4538/506/23.1.2008 εγγράφου της Ε.Ε.Τ.Τ. και του υπ' αριθμ. 118/7.1.2008 εγγράφου της υπηρεσίας μας, ο ως άνω τηλεοπτικός σταθμός εκπέμπει παρανόμως από τον δίαυλο 31 με κέντρο εκπομπής την Αίγινα με αποτέλεσμα την πρόκληση παρεμβολών στο τηλεοπτικό πρόγραμμα της ΕΤ - 3 το οποίο εκπέμπεται από τον προαναφερόμενο δίαυλο με κέντρο εκπομπής τον Υμηττό. Πρέπει να σημειωθεί ότι στον τηλεοπτικό σταθμό για παρόμοιες εκτροπές, έχει επιβληθεί η διοικητική κύρωση της συστάσεως και του προστίμου. Η ιδιοκτήτρια του τηλεοπτικού σταθμού με το υπόμνημά της, ισχυρίστηκε ότι ενόψει των διατάξεων του άρθρου 12 εδ. κ του Ν. 3431/2006 και του άρθρου 11 παρ. 3 εδ. γ του Ν. 3592/2007 το Ε.Σ.Ρ στερείται δικαιοδοσίας προς επιβολή διοικητικών κυρώσεων για την ως άνω εκτροπή και ότι αρμοδία προς τούτο είναι η Ε.Ε.Τ.Τ. Όμως είναι αληθές ότι κατά το άρθρο 12 στοιχείο κ του Ν. 3431/2006, η Ε.Ε.Τ.Τ. εποπτεύει και ελέγχει τη χρήση του φάσματος ραδιοσυχνοτήτων και επιβάλλει τις σχετικές κυρώσεις, όμως επακολούθησε η διάταξη του άρθρου 11 παρ. 3 εδ. γ του Ν. 3592/2007, κατά την οποία αρμοδία για την εποπτεία και τον έλεγχο της νόμιμης χρήσης του φάσματος των συχνοτήτων **από τους αδειούχους** και την επιβολή κυρώσεων είναι η Ε.Ε.Τ.Τ. Εντεύθεν σαφώς προκύπτει ότι προϋπόθεση της δικαιοδοσίας της Ε.Ε.Τ.Τ. προς επιβολή διοικητικών κυρώσεων είναι η έκδοση από το Ε.Σ.Ρ. αδειών λειτουργίας ραδιοφωνικών και τηλεοπτικών σταθμών κατά τις διατάξεις του Ν. 3592/2007. Ενδεικτικόν είναι ότι η Ε.Ε.Τ.Τ. συστοιχουμένη προς την τελευταία διάταξη του Νόμου δεν επιβάλλει διοικητικές κυρώσεις, αλλά γνωστοποιεί τις διαπιστούμενες από αυτήν εκτροπές προς το Ε.Σ.Ρ. για την επιβολή διοικητικών κυρώσεων. Ενδεικτικώς αναφέρεται το Α.Π. 36678/Φ305/10.7.2007 έγγραφο της Ε.Ε.Τ.Τ. προς το Ε.Σ.Ρ. κατά το οποίο «η άσκηση των αρμοδιοτήτων αυτών της ΕΕΤΤ προϋποθέτει την έκδοση αδειών από το Ε.Σ.Ρ.». Υπό την αντίθετη εκδοχή οι ως άνω εκτροπές θα παρέμεναν άνευ διοικητικών κυρώσεων μέχρι της εκδόσεως από το Ε.Σ.Ρ. των αδειών λειτουργίας ραδιοφωνικών και τηλεοπτικών σταθμών. Μειοψήφησαν ο

Αντιπρόεδρος Νέστωρ Κουράκης κατά τον οποίο δεν θα έπρεπε να επιβληθεί κύρωση, με το κάτωθι σκεπτικό : Θεωρώ ότι το ΕΣΡ δεν έχει αρμοδιότητα για θέματα που αφορούν τη χρήση φάσματος ραδιοσυχνοτήτων, όπως συμβαίνει στην προκείμενη υπόθεση. Και τούτο διότι σύμφωνα με το άρθρο 12 εδαφ. κ' του Ν. 3431/2006, η αρμοδιότητα αυτή ανήκει μετά το 2006 στην Εθνική Επιτροπή Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομείων (ΕΕΤΤ), η οποία «εποπτεύει και ελέγχει τη χρήση του φάσματος ραδιοσυχνοτήτων και επιβάλλει τις σχετικές κυρώσεις». Μάλιστα, κατά το άρθρο 1 παρ. 3 εδαφ. β' του ίδιου νόμου, να μεν οι διατάξεις του ως άνω νόμου δεν εφαρμόζονται στην αναλογική τηλεόραση και ραδιοφωνία ελεύθερης λήψης, αλλά τούτο ισχύει «με την επιφύλαξη των διατάξεων εποπτείας και ελέγχου της χρήσης του φάσματος ραδιοσυχνοτήτων και επιβολής των σχετικών κυρώσεων», επομένως τελικώς δεν υφίσταται εξαίρεση εκ του νόμου για την υπό κρίση υπόθεση. Εξ άλλου, η ως άνω ρύθμιση δεν καταργήθηκε στη συνέχεια από νεότερο νόμο, και δη από τη διάταξη του άρθρου 11 παρ. 3 περ. γ' εδαφ. β' του Ν. 3592/2007. Πράγματι, η εν λόγω διάταξη ορίζει ότι η ΕΕΤΤ είναι αρμόδια «για την εποπτεία και τον έλεγχο της νόμιμης χρήσης του φάσματος των συχνοτήτων από τους αδειούχους και την επιβολή κυρώσεων (...), σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 3431/2006, όπως ισχύει». Ως εκ τούτου, με τη διάταξη αυτή του Ν. 3592/2007 προσδιορίζεται η αρμοδιότητα της ΕΕΤΤ για τους σταθμούς οι οποίοι είναι «αδειούχοι», οι οποίοι δηλαδή θα λάβουν άδεια οwhέποτε στο μέλλον, ενώ με τη διάταξη του Ν. 3431/2006 προσδιορίζεται η αρμοδιότητα της ΕΕΤΤ για όσους σταθμούς δεν έχουν λάβει ακόμη τέτοια άδεια. Με άλλη διατύπωση, πρόκειται για δύο απολύτως διακριτές περιπτώσεις, με διαφορετικό αντικείμενο (είδος σταθμού) η κάθε μία, που έχουν αντιστοίχως, και ευλόγως, διαφορετικές νομοθετικές προβλέψεις. Σ' ένα γενικότερο, ουσιαστικό επίπεδο, καθίσταται πρόδηλο ότι η ΕΕΤΤ, η οποία διαπιστώνει παραβάσεις σχετικές με τη χρήση του φάσματος ραδιοσυχνοτήτων, είναι και αρμοδιότερη λόγω τεχνογνωσίας να επιβάλλει τις αντίστοιχες κυρώσεις, αφού το κυρίως γνωστικό αντικείμενο της ΕΕΤΤ είναι ακριβώς οι εν λόγω παραβάσεις.

Ενόψει τούτων κατά την κρατείσασα γνώμη θα πρέπει να επιβληθεί για την ως άνω εκτροπή η διοικητική κύρωση του προστίμου. Μειοψήφησαν επίσης εκ των μελών ο Κωνσταντίνος Τσουράκης και ο Κωνσταντίνος Αποστολάς, κατά τους οποίους θα έπρεπε να επιβληθεί η διοικητική κύρωση της συστάσεως.

Λαμβανομένης υπόψη της βαρύτητας της παραβάσεως, του εξ 0,2% μεριδίου τηλεθέσης που συγκέντρωσε το πρόγραμμα, στο πλαίσιο του οποίου τελέστηκε η παράβαση, του εκ 389.055,24 ευρώ ύψους της επένδυσης που έχει πραγματοποιηθεί από τον εν λόγω σταθμό και του γεγονότος ότι έχουν επιβληθεί στον αυτό σταθμό με τις αποφάσεις 167/4.2.2003, 213/8.4.2003, 286/3.6.2003, 317/1.7.2003, 27/29.1.2004, 87/30.3.2004, 101/6.4.2004, 342-16.11.2004, 8-4.1.2005, 219-13.6.2005, 476/15.11.2005, 68/5.2.2008 διάφορες κυρώσεις, το εν λόγω πρόστιμο καθορίζεται στο ποσό των 30.000 ευρώ. Μειοψήφησε η Εύη Δεμίρη κατά την οποία το πρόστιμο θα έπρεπε να οριστεί στο ποσό των 50.000 ευρώ, η οποία προς συγκρότηση πλειοψηφίας προσχωρεί στην άποψη των 30.000 ευρώ.

*Για τους λόγους αυτούς
Το Εθνικό Συμβούλιο Ραδιοτηλεόρασης*

Επιβάλλει προς τον τηλεοπτικό σταθμό **SMART TV – ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗ ΠΕΙΡΑΙΑΣ Α.Ε.** τη διοικητική κύρωση του προστίμου των 30.000 ευρώ.

Κατά το άρθρο 4 παράγραφος 3 του Ν. 2328/1995, όπως έχει μετά την δια του άρθρου 23 παρ. 5 εδαφ. β του Ν. 3166/2003 αντικατάστασή της, η παρούσα απόφαση κατά την προαναφερόμενη κύρωση, είναι εκτελεστή κατά:

1. Της εταιρείας ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗ ΠΕΙΡΑΙΑΣ Α.Ε που εδρεύει στον Πειραιά, στην οδό Εθνάρχου Μακαρίου και Φαληρέως 2, με ΑΦΜ 094510085, Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΠΕΙΡΑΙΑ.
2. Του Πέτρου Στάθη του Ναπολέοντος, κατοίκου Νέας Ερυθραίας, στην οδό Ορφέος 3-5, με ΑΦΜ 045052618, Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς, ως νομίμου εκπροσώπου της εταιρείας.

Κρίθηκε, αποφασίστηκε και δημοσιεύθηκε κατά την 6^η Μαΐου 2008.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ Ε.Σ.Ρ.

ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΣΚΑΡΙΔΗΣ